

OSVALDO MARIO SAMUEL

Juez de Cámara del Trabajo de Villa María, Córdoba Profesor adjunto de Derecho del Trabajo y Derecho Colectivo del Trabajo (Universidad Católica de Salta) Analista en Gestión de la Educación y Licenciado en Calidad de la Gestión de la Educación (Universidad del Salvador) Magíster en Derecho del Trabajo (Universidad Tres de Febrero)

# *Discriminación laboral*

Delimitación. Racismo. Religión. Nacionalidad. Ideología  
Posición económica o social. Capacidades diferentes. Edad  
Embarazo. Adopción. Fecundación asistida. Género  
Identidad sexual. Caracteres físicos. Patologías especiales  
Daño moral. Discriminación positiva

*Prólogo de*

CARLOS ALBERTO TOSELLI



EDITORIAL ASTREA  
BUENOS AIRES - BOGOTÁ

2 0 1 2

## ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i> .....	VII
<i>Palabras preliminares</i> .....	XI

### **CAPÍTULO PRIMERO**

#### **CONSIDERACIONES GENERALES**

##### **A) LA IGUALDAD**

§ 1. Igualdad de trato .....	1
§ 2. Matices latinoamericanos .....	4
§ 3. Antecedentes .....	6
§ 4. Libertad e igualdad .....	9
§ 5. Hacia una definición de igualdad de trato en el derecho del trabajo .....	17
§ 6. Claves hermenéuticas. Arbitrariedad. Discriminación. Estabilidad .....	21

##### **B) DISCRIMINACIÓN**

§ 7. El perjuicio .....	30
§ 8. Arbitrariedad, discriminación general y discriminación específica .....	32
§ 9. Democracia y discriminación .....	42
§ 10. Manifestaciones de la discriminación .....	50

## CAPÍTULO II

### DISCRIMINACIÓN EN LAS RELACIONES LABORALES

§ 11.	Introducción .....	57
§ 12.	El poder empresarial y la sanción discriminatoria ..	61
§ 13.	Justificación y fuente del poder empleador .....	64
§ 14.	Sustancia indisponible en el contrato de trabajo ...	65
	a) La remuneración en toda su integración .....	65
	b) La jornada laboral .....	66
	c) La categorización profesional .....	67
	d) El lugar de trabajo .....	67

## CAPÍTULO III

### DESPIDO DISCRIMINATORIO

#### A) CONSIDERACIONES GENERALES

§ 15.	Caracterización .....	71
§ 16.	Concepto .....	75

#### B) PARADIGMAS DE DESPIDOS DISCRIMINATORIOS

§ 17.	Introducción .....	75
§ 18.	Racismo .....	76
§ 19.	Móviles religiosos .....	83
§ 20.	Nacionalidad .....	89
§ 21.	Ideología. Opinión política o gremial .....	92
	a) Despidos por razones ideológicas .....	93
	b) Despido por razones sindicales .....	94
	c) Despido de activistas .....	95
	d) Despido antisindical .....	96
	e) Actividades gremiales .....	97
	f) Nulidad de despido discriminatorio .....	98
	g) Despido de candidato no electo .....	99
	h) Despido que atenta contra la libertad de ideas	100

§ 22.	Posición económica o social .....	100
§ 23.	Caracteres físicos o capacidades diferentes .....	106
§ 24.	Despido motivado por embarazo, adopción o fe- cundación asistida .....	111
§ 25.	Identidad sexual .....	122
§ 26.	Ejercicio de derechos .....	133
§ 27.	Presentación personal .....	136
§ 28.	Problemas de salud .....	139
§ 29.	Edad .....	147
§ 30.	Estilos de vida y hábitos poco favorables .....	151
§ 31.	Desventajas genéticas .....	154

## CAPÍTULO IV

### REGULACIÓN LEGAL Y PLANTEOS PROCESALES

§ 32.	Protección frente a la discriminación .....	157
§ 33.	Planteos de reinstalación .....	165
	a) Voto de la mayoría .....	167
	b) Voto de la minoría .....	168
	c) Algunas consideraciones .....	171
§ 34.	Conveniencia de la reinstalación .....	172
§ 35.	“Paraguas” temporal protectorio .....	174
§ 36.	Negativa a reinstalar .....	181
§ 37.	Prueba de la discriminación .....	184
§ 38.	Daño moral derivado del despido discriminatorio	191
§ 39.	Prueba específica. Determinación e impacto en la persona .....	194
§ 40.	El libre arbitrio de los jueces en la determinación y cuantificación, ¿requiere de prueba? .....	200
§ 41.	Cuantificación. Pautas objetivas y subjetivas de re- paración .....	209
	a) Situación socioeconómica y cultural de la víc- tima .....	209
	b) Situación socioeconómica y cultural del victi- mario .....	209
	c) Padecimiento moral .....	210

**CAPÍTULO V****DISCRIMINACIONES POSITIVAS**

§ 42. Discriminación inversa .....	211
§ 43. Discriminación positiva funcional .....	215
§ 44. A modo de conclusión .....	216
<i>Bibliografía</i> .....	219